

М. А. Ключев

СУДЕБНАЯ ЗАЩИТА АВТОРСКОГО ПРАВА В СИСТЕМЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ: ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ

М. А. Ключев

Copyright litigation in the system of higher professional education: problems and prospects

In the article the author describes scopes of legal enforcement of copyright by higher professional education establishments. On the basis of this analysis the author works out some recommendations for improving of accounting and legalization of intellectual property and activity of legal departments relating to enforcement of intellectual property in higher professional education establishments.

Высшие учебные заведения и система высшего образования в целом по своей природе являются сосредоточением ряда ресурсов, характеризующихся как интеллектуальный капитал.

Одним из ключевых условий обеспечения успешной инновационной деятельности в системе высшего образования является существование эффективных правовых механизмов реализации и защиты интеллектуальной собственности.

Довольно значительная часть интеллектуальной собственности вузов попадает в область авторско-правовой охраны. На примере авторского права в настоящей статье будут рассмотрены особенности судебной защиты интеллектуальной собственности (ИС).

Действующим законодательством предусмотрено, что авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности независимо от назначения и достоинства произведения, а также способа его выражения. Кроме того, подчеркивается, что охраняются как обнародованные, так и необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной форме (ст. 6 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»).

В частности, объектами авторского права являются: литературные произведения, программы для ЭВМ, драматические, хореографические, музыкальные, аудиовизуальные произведения, произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна и т. д. (ст. 7 Закона РФ «Об авторском праве...»). Следует отметить, что в российском законодательстве данный перечень является открытым, т. е. авторское право распространяется и на иные произ-

ведения, удовлетворяющие указным в законе критериям.

Применительно к научной, учебной и инновационной деятельности вузов таковыми могут быть, например:

- исследования, теории, методологии, курсы, изложенные в форме литературных произведений;
- внутренние системы автоматизации и учета, дистанционного образования, тестирования, обучения и иные специализированные программные разработки;
- элементы символики, фирменного стиля, рекламные материалы и иная коммерческая дизайнерская продукция и другие объекты.

Судебная практика почти не знает случаев эффективной защиты авторских прав на перечисленные объекты в системе высшего образования. Это отражает не только низкий уровень юридического сопровождения результатов интеллектуальной деятельности, но и малую вовлеченность данных объектов в коммерческий оборот вузов в целом.

Здесь следует отметить, что многие предпосылки для обеспечения качественной правовой защиты авторского права перекликаются с общими условиями эффективного использования данного нематериального актива вузов.

В российской юридической литературе различаются понятия «защита субъективного права» и «охрана субъективного права». Охрана есть установление общего правового режима, опирающегося на весь комплекс правовых норм и правовой деятельности, а защита — совокупность мер, которые предпринимаются в случаях, когда гражданские права либо интересы нарушены или оспорены [1, 2].

Под способами защиты авторских прав в литературе понимаются закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя [3, с. 380–381].

Для защиты авторских прав в порядке гражданского судопроизводства наиболее часто применяются (ст. 12 ГК РФ): признание права, восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, возмещения убытков, взыскания неустойки, компенсации морального вреда.

Законом предусмотрены также специальные меры защиты авторских прав (ст. 49 Закона РФ «Об авторском праве...»):

1) выплата компенсации:

— в размере от 10 тыс. руб. до 5 млн. руб., определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;

— в двукратном размере стоимости экземпляров произведений либо в двукратном размере стоимости прав на использование произведений, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведений;

2) конфискация контрафактных экземпляров произведений или фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для воспроизведения контрафактных экземпляров произведений или фонограмм.

Среди перечисленных правовых средств защиты авторских прав наиболее эффективным и распространенным в юридической практике является компенсация, предусмотренная ст. 49 Закона РФ «Об авторском праве...». Это обусловлено рядом особенностей реализации данной нормы.

Основным ее преимуществом является то, что для взыскания компенсации не требуется причинение правообладателю убытков — при доказывании достаточно подтверждения обладания авторскими правами на произведение и совершения ответчиком нарушения в сфере исключительной компетенции правообладателя.

При определении конкретного размера компенсации суды должны учитывать предполагаемый размер убытков потерпевшего, размер извлеченных нарушителем доходов, масштабность нарушения, количество потерпевших, степень вины нарушителя и некоторые другие факторы [3,

с. 383–384]. Такой порядок позволяет суду адекватно оценить размер нарушения авторских прав, облегчая доказательственное бремя правообладателя.

Также обладатели исключительных прав вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования произведений или объектов смежных прав либо за допущенные правонарушения в целом. Здесь преимущество данной меры заключается в возможности полного возмещения ущерба правообладателя в случае множественности фактов правонарушения. Даже если компенсация присуждается в минимальном размере, ее суммарный объем (за каждый из случаев нарушения) может оказаться достаточным для полного восстановления нарушенных прав.

За защитой своего права обладатели исключительных авторских прав могут обратиться в установленном порядке в суд, арбитражный суд, третейский суд (ст. 11 ГК РФ, п. 3 ст. 49 Закона РФ «Об авторском праве...»).

В российском законодательстве не предусматриваются специализированные административные и иные досудебные процедуры рассмотрения данной категории споров, третейский порядок их разрешения также пока не получил распространения, поэтому субъективные авторские права защищаются преимущественно в судебном порядке.

Основной проблемой здесь является вопрос разграничения подведомственности данной категории споров между арбитражными судами и судами общей юрисдикции. Данное разграничение проводится по критериям субъектного состава участников спора и характеру спорного правоотношения.

Высший арбитражный суд РФ рекомендует для определения подведомственности споров в сфере авторского права исходить из субъектного состава участников спора [4]. Арбитражному суду подведомственны споры, связанные с использованием произведений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, если их участниками являются юридические лица или индивидуальные предприниматели. Предметом спора должны являться имущественные права на произведение, определяющие возможность использовать произведение каким-либо способом.

Все другие споры — с участием авторов произведений либо касающиеся сферы личных неимущественных прав и иные дела с участием граждан — подведомственны судам общей юрисдикции.

С учетом того, что высшие учебные заведения создаются в форме учреждений и иных видов некоммерческих организаций, подведомственность спора арбитражному суду или суду общей юрисдикции прежде всего будет определяться исходя из правового статуса иных лиц, участвующих в деле.

Следует учитывать, что существенной особенностью субъектного состава авторских споров в РФ является отсутствие в законодательстве РФ правовой конструкции авторства юридических лиц. В соответствии со ст. 4 Закона РФ «Об авторском праве...» автором признается физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение.

Обладателем первоначальных авторских прав на произведение, даже если оно является служебным, будет его непосредственный автор — физическое лицо или группа лиц (при соавторстве), которому(ым) и принадлежит вся совокупность личных и имущественных прав на произведение. Юридическим лицам могут переходить только производные имущественные права на использование произведений. Посредством правового института личных неимущественных прав устанавливается постоянная связь авторов с отношениями по дальнейшему экономическому использованию произведения.

Данная связь должна учитываться при рассмотрении споров в порядке арбитражного судопроизводства, так как материально-правовая заинтересованность в деле автора или иного гражданина, не имеющего статуса индивидуального предпринимателя, во многих случаях приводит к вынесению судом решения о неподведомственности спора.

Основные проблемы осуществления судебной защиты авторских прав лежат в области судебного доказывания. Для правильного разрешения спора в области авторского права должны быть исследованы следующие обстоятельства:

- 1) охраноспособность произведения;
- 2) принадлежность субъективных авторских прав;
- 3) совершение ответчиком нарушения авторского права;
- 4) обстоятельства, обуславливающие объем ответственности нарушителя.

Здесь правообладателям следует обратить внимание на следующие особенности.

Во-первых, принципиальным положением российского законодательства является возникно-

вление авторского права в силу создания произведения без необходимости выполнения каких-либо формальностей (регистрации, депонирования и т. п.). Определение авторства основано на установлении факта создания произведения конкретным лицом или группой лиц. В большинстве случаев данный процесс юридически никак не фиксируется и доказательства, при помощи которых суд может установить факт создания произведения конкретным лицом (авторства), не имеют формализованного характера — у автора отсутствует какой-либо правоустанавливающий документ. Поэтому возможные доказательства данного факта почти всегда имеют косвенный характер, и достоверный вывод может быть сделан только на основе их комплексной оценки.

Во-вторых, исходя из того, что значительная часть интеллектуальной собственности вузов создается их штатными сотрудниками, должны быть надлежащим образом оформлены отношения по созданию служебных произведений. Для квалификации произведения как служебного должны быть подтверждены следующие обстоятельства:

1. Наличие трудовых отношений между автором и работодателем во время создания произведения. Данный факт подтверждается путем представления приказа о приеме на работу, письменного трудового договора либо, при отсутствии надлежащего оформления трудовых отношений, — документов о ежемесячных (периодических) выплатах работнику, получении им социальных гарантий в соответствии с трудовым законодательством (отпуска, премии и т. п.), бухгалтерской документации, свидетельствующей о наличии трудовых отношений, свидетельских показаний и т. п.

2. Создание произведения входило в должностные обязанности автора, что может быть выяснено судом путем исследования трудового договора, должностной инструкции, положений ТКХ о занимаемой работником должности, авторского договора о создании произведения в порядке выполнения служебных обязанностей.

3. Вхождение творческой работы в повседневные или периодические служебные обязанности автора-работника либо наличие специального служебного задания на создание произведения. Несмотря на то, что творческая работа входит в трудовые обязанности работника, зачастую, для того чтобы ее результат расценивался как служебное произведение, требуется служебное задание, непосредственно описывающее требуемый результат интеллектуальной деятельности, сроки его созда-

ния. Служебное задание может быть оформлено в виде приказа (распоряжения) руководителя, утвержденного графика работ, иных локальных документов [5].

В-третьих, важным условием эффективной защиты является надлежащее оформление авторских и иных договоров о передаче имущественных прав.

Здесь особое внимание необходимо обращать на закрепление в договоре условий, касающихся объема и характера передаваемых прав, срока и территории их действия.

Как следует из смысла п. 1 ст. 16 Закона РФ «Об авторском праве...», под имущественными правами автора понимаются «исключительные права на использование произведения», причем в любой форме и любым способом. Имущественные права сформулированы законом в качестве самостоятельных авторских правомочий и включают: право на воспроизведение, право на распространение, право на импорт, право на публичный показ, право на публичное исполнение, право на передачу в эфир, право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю, право на перевод и право на переработку и т. д.

Такая внутренняя структура права на использование допускает выделение и заключение договоров о передаче каждого из отдельных правомочий, перечисленных в Законе.

Имущественные авторские права могут предоставляться на исключительной и неисключительной основе. В литературе отмечается, что исключительный характер таких прав предполагает признание того, что только сам обладатель исключительного авторского права может решать вопрос об осуществлении авторских правомочий, и прежде всего связанных с использованием произведения [6, с. 123].

Данное деление имеет принципиальное значение, так как обладатель исключительных имущественных прав, помимо возможности использования произведения, обладает правом его защиты. Обладатель неисключительных имущественных прав может использовать произведение в предусмотренном объеме наряду с иными правообладателями.

Следует отметить, что исключительное право не включает в себя права переуступки полученных прав третьим лицам. Согласно п. 4 ст. 31 Закона РФ «Об авторском праве...», права, переданные по авторскому договору, могут передаваться полностью или частично другим лицам лишь в случае,

если это прямо предусмотрено договором, т. е. понятие исключительности имущественных прав не включает в себя возможности его переуступки третьим лицам.

Передача имущественных прав может предусматривать территорию и срок их действия — использование произведения за установленными пределами должно расцениваться как нарушение авторского права.

Данные особенности материальных отношений по обороту имущественных прав влекут за собой вероятность существования неограниченного количества обладателей исключительных и неисключительных имущественных прав на одно и то же произведение.

Наконец, достаточно сложным для правообладателя зачастую является само обнаружение и фиксация факта неправомерного использования объекта авторских прав. Для этого юридическим службам может быть рекомендовано активно использовать предусмотренные процессуальным законодательством меры досудебного обеспечения доказательств (ст. 64 ГПК, ст. 72 АПК).

Учитывая изложенные особенности судопроизводства, можно сделать вывод, что полноценная судебная защита авторских прав возможна лишь при условии принятия ряда организационных и правовых мер, направленных на упрочнение режима их охраны.

Для повышения эффективности защиты авторских прав и интеллектуальной собственности вузов могут быть рекомендованы следующие мероприятия:

1. Создание системы внутреннего учета прав интеллектуальной собственности, включающей проведение инвентаризации, формирование базы данных объектов интеллектуальной собственности, фиксацию фактов перехода и изменения статуса объектов ИС.

2. Принятие стандартов оформления документов, регулирующих оборот интеллектуальной собственности в вузах:

- 1) планирование инновационной деятельности по внутренней разработке и приобретению объектов интеллектуальной собственности;

- 2) фиксация создания объектов интеллектуальной собственности в порядке выполнения служебного задания;

- 3) надлежащее оформление договоров об использовании и передаче прав на объекты интеллектуальной собственности.

3. Организация контроля за использованием

интеллектуальной собственности и формирование в рамках юридической службы подразделения (либо привлечение внешних специалистов), ответственного за принятие мер, направленных на фиксацию доказательств нарушений прав ИС, досудебное урегулирование и защиту ИС в судебном порядке.

Литература

1. Гаврилов Э. П. Комментарий к Закону Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах». М., 1996. С. 191;
2. Городов О. А. Интеллектуальная собственность: правовые аспекты коммерческого использования: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. СПб., 1999. С. 30.
3. Сергеев А. П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 2000. С. 380–381.
4. Письмо Высшего арбитражного суда РФ от 19.10.1993 № С-13/ОСЗ-317.
5. Ключев М. А. Служебные произведения в вузе // Университетское управление: практика и анализ. 2002. № 1 (20). С. 26–30.
6. Сергеев А. П. Авторское право России. СПб., 1994.

